

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-8724/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров
14.06.2022 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

Председательствующего Комиссии:

«...»;

членов Комиссии:

«...»;

«...»;

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ПАО «Россети Центр»,

в отсутствие представителей ООО «Лидер», извещенных надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 07.06.2022 № НП/30340/22,

рассмотрев жалобу ООО «Лидер» (далее — Заявитель) на действия ПАО «Россети Центр» (далее — Заказчик) при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по сносу и демонтажу «Здания РУ-35 кВ и реакторной электросетевого комплекса ПС «Восточная» по адресу: ул. Новомосковская, г. Смоленск, Смоленская область» для нужд ПАО «Россети Центр» (филиала «Смоленскэнерго») (реестровый №32211375487) (далее — Закупка),

УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки, мотивированная неправомерным отклонением заявки от дальнейшего участия в Закупке, а также ненадлежащим размещением информации о проведении Закупки.

Рассмотрение жалобы проводилось в дистанционном режиме посредством видеоконференцсвязи.

Инструкция по подключению и использованию системы TrueConf размещена на официальном сайте Московского УФАС России по ссылке:
<https://moscow.fas.gov.ru/page/17962>.

Заявлений о невозможности подключения к сеансу, а также возражений

относительно рассмотрения жалобы посредством видеоконференцсвязи от Заявителя, которому направлялось уведомление о принятии жалобы к рассмотрению, в Управление не поступало.

Таким образом, учитывая, что указанное лицо надлежащим образом извещено о дате, времени и способе рассмотрения жалобы заблаговременно, Комиссия Московского УФАС считает возможным провести дистанционное рассмотрение жалоб в отсутствие представителей Заявителя.

Согласно части 16 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, рассмотрение жалобы по существу осуществляется комиссией антимонопольного органа. Невяка лиц, надлежащим образом уведомленных (уведомленных посредством направления антимонопольным органом уведомления, предусмотренного частью 11 настоящей статьи) о времени и месте рассмотрения жалобы по существу, не является препятствием для такого рассмотрения.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, закупочной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (далее - Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, закупочной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Часть 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Как следует из материалов дела, Заказчик 11.05.2022 на сайте электронной торговой площадки, а также на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС) разместил информацию о проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по сносу и демонтажу «Здания РУ-35 кВ и реакторной электросетевого комплекса ПС «Восточная» по адресу: ул. Новомосковская, г. Смоленск, Смоленская область» для нужд ПАО «Россети Центр» (филиала «Смоленскэнерго») (реестровый № 32211375487) (далее – запрос котировок, Закупка).

Протоколом очного заседания Закупочной комиссии по рассмотрению общих частей заявок участников от 31.05.2022 № 0111-ИА-22-1 заявка ООО «Лидер» отклонена на основании подпункта (б) пункта 3.11 Извещения о проведении запроса котировок поскольку Заявка не отвечает требованиям в части предоставления документа, предусмотренного подпунктами (ж, з) пункта 2.3.1, несоответствующего требованию подпунктов (б, в) пункта 2.2 Извещения о проведении запроса котировок (в декларации участника о соответствии требованиям Извещения о проведении запроса котировок не указано соответствие требованиям «на имущество Участника не должен быть наложен арест; отсутствие сведений об участнике закупки в реестре розыска по исполнительным производствам на электронном портале <http://fssprus.ru/>»).

Заявитель, в обоснование неправомерности отклонения своей заявки ссылается на то, что требование указания в декларации, такие сведения, как: на имущество Участника не должен быть наложен арест; отсутствие сведений об участнике закупки в реестре розыска по исполнительным производствам на электронном портале <http://fssprus.ru/>, неправомерно. По мнению Заявителя, в представленной декларации указан полный список требований, который требует законодательство, а предоставление еще тех требований по которым закупочная комиссия отклонила заявку №70605 не является основополагающим, не имеет фундамента основания для требования указания в декларации таких данных, так как участник закупки и так указывает, что его компания не находится в стадии ликвидации, реорганизации и что его компания не имеет недоимки по налогам и сборам, что в свою очередь доказывает те основания которые заказчик хотел, чтобы участник закупки указал в декларации. Также наличие указанных оснований по аресту имущества и исполнительного производства никак не повлияет на исполнение договора на оказание услуг по сносу и демонтажу «Здания РУ-35 кВ и реакторной электросетевого комплекса ПС «Восточная» по адресу: ул. Новомосковская, г. Смоленск, Смоленская область» для нужд ПАО «Россети Центр» (филиала «Смоленскэнерго»).

Помимо этого, Заявитель указывает, что в приложенных документах к извещению о проведении запроса котировок в электронной форме № 32211375487 от 11.05.2022 отсутствует файл «положение о закупке ПАО «Россети Центр» в редакции от 23.03.2022 г. N 514, что ограничивает ознакомление участников закупки с данным документом.

Также Заявитель указывает, что при изучении извещения о закупке №32211375487 от 11.05.2022, было выявлено, что Заказчик не указал ИКЗ, а только реестровый номер закупки, а также в разделе требования к участникам закупки указано только одно требование: «Требования к отсутствию участников закупки в реестре

недобросовестных поставщиков». По мнению Заявителя, поскольку Заказчик не указал ИКЗ, участник закупки не может сформировать жалобу в ЕИС.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы, запрошенные антимонопольным органом.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 г. N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее - Закон о закупках) при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

В силу части 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно части 10 статьи 3.2 Закона о закупках, заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке заказчика.

Также в силу пункта 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации подлежат указанию требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Разделом 2 документации установлены требования к участникам закупки, требования к сведениям и документам, представляемым в составе заявки участника закупки и заявкам.

Так, в соответствии с пунктом 2.2 чтобы претендовать на победу в закупке и получения права заключить договор, участник закупки должен отвечать следующим требованиям, в том числе:

б) не должен находиться в процессе реорганизации, ликвидации, должно отсутствовать вступившее в законную силу решение арбитражного суда о признании Участника банкротом и об открытии конкурсного производства, на

имущество Участника не должен быть наложен арест, экономическая деятельность Участника не должна быть приостановлена (для юридического лица, индивидуального предпринимателя);

в) отсутствие в отношении лиц, осуществляющих функции исполнительного органа управления участника, лиц, входящих в совет директоров (наблюдательный совет) участника административного наказания в виде дисквалификации; отсутствие сведений об участнике закупки в реестре розыска по исполнительным производствам на электронном портале <http://fssprus.ru/>; непривлечение участника закупки - юридического лица в течение двух лет до момента подачи заявки на участие в закупке к административной ответственности за совершение административного правонарушения, предусмотренного статьей 19.28 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях;

Подпунктом ж) пункта 2.3.1 документации, в целях подтверждения соответствия установленным требованиям, участник закупки должен включить в состав заявки следующие сведения и документы:

ж) Декларацию участника закупки о соответствии требованию, установленному в пп. б) пункта 2.2 (Форма 9);

з) Декларацию участника закупки о соответствии требованию, установленному в пп. в) пункта 2.2 (Форма 9);

Комиссия Управления исследовав и проанализировав декларацию Заявителя установила, что Заявителем не продекларированы сведения, подтверждающие, что на имущество Участника не должен быть наложен арест.

Также в декларации Заявителя отсутствуют сведения об участнике закупки в реестре розыска по исполнительным производствам на электронном портале <http://fssprus.ru/>.

Таким образом, заявка Заявителя не соответствовала требованиям документации, а равно у Заказчика имелись правовые основания для отклонения заявки.

При этом Комиссия принимает во внимание, что отсутствие указанных сведений в декларации Заявителем не отрицается.

Комиссия также принимает во внимание, что 2 участников представили декларации в полном соответствии с требованиями документации.

В соответствии с подпунктом б) пункта 3.11 документации, Закупочная комиссия отклоняет заявку участника в случаях, если заявка участника не соответствует требованиям, установленным в извещении о закупке, в том числе к форме, составу, порядку оформления необходимых сведений и документов, а также в случае не предоставления участником закупки обеспечения заявки (если такое требование установлено в извещении о закупке), подана на отдельные позиции или часть объема по какой-либо из позиций закупаемого в соответствии с Техническим заданием перечня услуг/работ.

В связи с вышеизложенным, Комиссия считает решение Закупочной комиссии об отклонении заявки Заявителя правомерным, принятым в соответствии с требованиями Закупочной документации и требований Закона о закупках.

Вместе с тем, Заявитель на заседание Комиссии не явился, доказательств обратного Комиссии не представил.

Комиссия также отмечает, что Заявитель конклюдентно согласился (п. 1 ст. 8 ГК РФ) на все условия документации в момент подачи им заявки на участие в Закупке, а равно принял на себя риски по отклонению заявки в случае несоблюдения таких условий. В этой связи у Комиссии отсутствуют правовые основания к выявлению в действиях Заказчика нарушения требований действующего законодательства о закупках, поскольку последний действовал в соответствии с требованиями собственной документации, которая не была оспорена Заявителем ни в административном, ни в судебном порядке.

Заявитель как податель жалобы в антимонопольный орган и лицо, участвующее в деле, обязан вместе с жалобой представить соответствующие его позиции доказательства, подтверждающие или опровергающие оспариваемые обстоятельства. Как следует из материалов дела, Заявителем такие документы приложены не были, обоснований и объективных доказательств наличия в действиях Заказчика помимо субъективной оценки таких действий не представлено.

При этом границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, а также стабильности публичных правоотношений. В то же самое время «баланс» означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без достаточных к тому оснований.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (п. 3 ст. 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (п. 4 ст. 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (п. 1 ст. 10 ГК РФ).

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы в указанной части.

Оценивая доводы жалобы о том, что требование указания в декларации, такие сведения, как: на имущество Участника не должен быть наложен арест; отсутствие сведений об участнике закупки в реестре розыска по исполнительным производствам на электронном портале <http://fssprus.ru/>, неправомерно, а также доводы об отсутствии в извещении Положения о закупке и неуказании Заказчиком ИКЗ Закупки, Комиссия отмечает следующее.

Так, по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции жалоба может быть подана либо лицом, подавшим заявку на участие в торгах, либо лицом, не подавшим заявку на участие в торгах в случае, если обжалуется порядок размещения информации о проведении торгов либо порядок подачи заявок на

участие в торгах.

Комиссия отмечает, что оспариваемые Заявителем положения документации и порядок размещения информации подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок, а именно не позднее 30.05.2022.

В противном случае, реализация такого права за пределами окончания срока подачи заявок необоснованно затрагивает права и законные интересы иных участников Закупки, которые подали заявки в соответствии с условиями Документации.

Согласно статье 10 ГК РФ, не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, «действия в обход закона» с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом). Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

При этом границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, а также стабильности публичных правоотношений.

В то же самое время «баланс» означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без достаточных к тому оснований. Указанное означает недопустимость применения со стороны антимонопольного органа мер публично-правового принуждения на основании жалобы лица, не посчитавшего необходимым со своей стороны оспорить положения конкурсной документации до момента подачи своей заявки на участие в этой закупке, а попытавшегося обойти эти требования и впоследствии стремящегося сорвать закупочную процедуру после непризнания его победителем этой закупки.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (часть 3 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (часть 4 статьи 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (часть 1 статьи 10 ГК РФ).

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу, что обжалование Заявителем положений документации после принятия участия в самой закупочной процедуре не подлежит рассмотрению антимонопольным органом в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, так как Заявитель, принимая участие в публично-правовой процедуре, в силу статьи 8 Гражданского кодекса Российской Федерации конклюдентно соглашается с ее условиями, в связи с чем презюмируется позиция участника о признании таких условий соответствующими положениям антимонопольного законодательства, в связи с чем обжалование участником Закупки положений документации и порядок размещения информации о закупке после окончания срока подачи заявок свидетельствует о злоупотреблении своим правом на обжалование процедуры.

При таких обстоятельствах, учитывая положения части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия отмечает, что оспаривание положений документации и порядок размещения информации, которые, по мнению Заявителя, противоречат действующему законодательству Российской Федерации, подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок.

Таким образом, Заявитель не может обжаловать указанные действия Заказчика при проведении Закупки, в связи с чем у Комиссии отсутствуют правовые основания для рассмотрения жалобы Заявителя в части оспаривания положений документации и порядка размещения информации о закупке.

В соответствии с письмом ФАС России от 25.06.2019 № МЕ/53183/19 жалоба на положения документации о закупке может быть направлена любым лицом в антимонопольный орган до окончания срока подачи заявок на участие в закупке. Аналогичная правовая позиция изложена в постановлении Девятого арбитражного апелляционного суда от 07.06.2021 по делу №А40-178288/20.

В связи с изложенным, Комиссией принято решение об оставлении жалобы Заявителя в указанных частях без рассмотрения в порядке ст. 18.1 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Лидер» (ОГРН: 1146733007508, ИНН: 6732072685) на действия ПАО «Россети Центр» (ОГРН: 1046900099498, ИНН: 6901067107) при проведении Закупки в части оспаривания отклонения заявки — необоснованной, в остальной части — оставить жалобу без рассмотрения.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 07.06.2022 № НП/30340/22.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.